

Fábio Antunes Gonçalves

CONTRATOS DE ADESÃO

**Cláusulas de Exclusão e
Limitação do Dever de Indenizar**

Curitiba
Juruá Editora
2018

Visite nossos *sites* na Internet

www.jurua.com.br e

www.editorialjurua.com

e-mail: *editora@jurua.com.br*

A presente obra foi aprovada pelo Conselho Editorial Científico da Jurua Editora, adotando-se o sistema *blind view* (avaliação às cegas). A avaliação inominada garante a isenção e imparcialidade do corpo de pareceristas e a autonomia do Conselho Editorial, consoante as exigências das agências e instituições de avaliação, atestando a excelência do material que ora publicamos e apresentamos à sociedade.

ISBN: 978-85-362-8248-0

JURUA
EDITORA

Brasil – Av. Munhoz da Rocha, 143 – Juvevê – Fone: (41) 4009-3900

Fax: (41) 3252-1311 – CEP: 80.030-475 – Curitiba – Paraná – Brasil

Europa – Rua General Torres, 1.220 – Lojas 15 e 16 – Fone: (351) 223 710 600 –

Centro Comercial D'Ouro – 4400-096 – Vila Nova de Gaia/Porto – Portugal

Editor: José Ernani de Carvalho Pacheco

Gonçalves, Fábio Antunes.

G635 Contratos de adesão: cláusulas de exclusão e
limitação do dever de indenizar./ Fábio Antunes
Gonçalves./ Curitiba: Jurua, 2018.
430p.

1. Contratos de adesão. 2. Contratos. 3. Indenização. I. Título.

1452562

CDD 346.07 (22.ed)

CDU 347.44

00042

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)

Bibliotecária: Maria Isabel Schiavon Kinasz, CRB9 / 626

SUMÁRIO

LISTA DE SIGLAS.....	17
1 INTRODUÇÃO	19
2 SOCIEDADE DE RISCO, RESPONSABILIDADE CIVIL E INADIMPLEMENTO	25
2.1 SOCIEDADE DE RISCO	25
2.2 RESPONSABILIDADE CIVIL	28
2.3 INADIMPLEMENTO.....	35
2.3.1 A Obrigação como Processo	35
2.3.2 Débito e Responsabilidade	41
2.3.3 Limites para Satisfação do Credor: Dignidade da Pessoa Humana e Função Social.....	44
2.3.4 O Dever de Indenizar como Uma das Consequências da Responsabilidade	53
2.3.5 Responsabilidade Contratual e Extracontratual.....	56
2.3.6 As Faces (Modalidades) do Inadimplemento	60
2.3.6.1 Inadimplemento absoluto e mora: uma visão tradicional.....	60
2.3.6.2 Boa-fé objetiva e inadimplemento: violação positiva do contrato.....	64
2.3.6.3 A tríplice função da boa-fé objetiva	72
2.3.6.3.1 Função interpretativa.....	75
2.3.6.3.2 Função de controle	77
2.3.6.3.3 Função integrativa	80

2.3.6.4	Outras figuras provenientes da boa-fé objetiva	83
2.3.6.4.1	Inadimplemento antecipado.....	83
2.3.6.4.2	Adimplemento substancial.....	90
3	CLÁUSULAS DE EXCLUSÃO E LIMITAÇÃO DO DEVER DE INDENIZAR.....	97
3.1	DISTINÇÃO ENTRE AS CLÁUSULAS DE EXCLUSÃO E LIMITAÇÃO DO DEVER DE INDENIZAR E AS EXCLUDENTES DE RESPONSABILIDADE	101
3.2	DEFINIÇÃO DAS CLÁUSULAS DE EXCLUSÃO E LIMITAÇÃO DO DEVER DE INDENIZAR: DIREITO BRASILEIRO E DIREITO ESTRANGEIRO.....	105
3.3	ORIGEM E DESENVOLVIMENTO	111
3.4	AS CLÁUSULAS DE EXCLUSÃO E LIMITAÇÃO DO DEVER DE INDENIZAR NO DIREITO BRASILEIRO	115
3.4.1	Correntes Doutrinárias e Críticas.....	115
3.4.2	Autonomia Privada e Outros Fundamentos das Cláusulas de Exclusão e Limitação do Dever de Indenizar	122
3.4.3	Cláusulas de Agravamento de Responsabilidade e Equiparações.....	130
3.5	FONTES LEGAIS E JURISPRUDENCIAIS DA (IN)VIABILIDADE DA CLÁUSULA DE EXCLUSÃO E LIMITAÇÃO DO DEVER DE INDENIZAR NO DIREITO BRASILEIRO.....	137
3.5.1	Transportes	137
3.5.2	Evicção	147
3.5.3	Contrato de Empreitada	151
3.5.4	O Art. 890 do Código Civil	155
3.5.5	O Art. 946 do Código Civil	157
3.5.6	Súmula 335 do Superior Tribunal de Justiça	158
3.6	CRITÉRIOS DE VALIDADE DAS CLÁUSULAS DE EXCLUSÃO E LIMITAÇÃO DO DEVER DE INDENIZAR	160
3.6.1	Ordem Pública	162
3.6.2	Dolo e Culpa Grave	167

3.6.3	Impossibilidade da Cláusula de Não Indenizar Afastar Obrigação Principal	176
3.6.4	Respeito à Integridade Psicofísica da Pessoa Humana	180
3.6.5	Bilateralidade de Consentimento.....	186
3.7	INSTITUTOS AFINS	189
3.7.1	Cláusula Penal	190
3.7.2	Seguro.....	198
3.7.3	Transação	201
3.7.4	Outros Institutos Afins	206
3.8	RESPONSABILIDADE EXTRA CONTRATUAL	210
4	CLÁUSULAS DE EXCLUSÃO E LIMITAÇÃO DO DEVER DE INDENIZAR NO ÂMBITO DOS CONTRATOS DE ADESÃO: DAS RELAÇÕES DE CONSUMO AOS NEGÓCIOS INTEREMPRESARIAIS	217
4.1	CONTRATOS DE ADESÃO	217
4.2	RELAÇÕES DE CONSUMO E CLÁUSULAS DE EXCLUSÃO E LIMITAÇÃO DO DEVER DE INDENIZAR NO ÂMBITO DOS CONTRATOS DE ADESÃO.....	228
4.2.1	Cláusulas (Condições) Contratuais Gerais	237
4.2.2	A Regra Geral de Vedação das Cláusulas de Exclusão e Limitação do Dever de Indenizar no CDC.....	240
4.2.3	A Exceção da Cláusula Limitativa do Dever de Indenizar no Contexto do CDC	244
4.2.4	Direito Estrangeiro: Cláusulas Absolutamente Proibidas (Lista Negra) e as Cláusulas Relativamente Proibidas (Lista Cinza)....	249
4.2.5	“Situações Justificáveis” para Validade da Cláusula Limitativa do Dever de Indenizar nos Contratos de Adesão.....	262
4.2.6	Declaração <i>Ex Officio</i> das Cláusulas Abusivas	284
4.3	NEGÓCIOS INTEREMPRESARIAIS E AS CLÁUSULAS DE EXCLUSÃO E LIMITAÇÃO DO DEVER DE INDENIZAR NO ÂMBITO DOS CONTRATOS DE ADESÃO.....	285
4.3.1	A Autonomia do Direito Comercial e a Unificação do Direito Privado (Obrigações)	286

4.3.2	Princípios da Atividade Empresarial e Particularidades dos Negócios Interempresariais	293
4.3.3	Os Contornos da Autonomia Privada nos Negócios Interempresariais Frente aos Negócios de Consumo e Negócios Intercivis	296
4.3.4	A Validade das Cláusulas de Exclusão e Limitação do Dever de Indenizar no Âmbito dos Contratos de Adesão: Uma Visão a Partir dos Negócios Interempresariais	307
4.3.4.1	Uma prévia reflexão necessária	307
4.3.4.2	Art. 424 (CC) <i>versus</i> cláusulas de exclusão e limitação do dever de indenizar	313
4.3.4.3	Os contornos peculiares da boa-fé objetiva nos negócios de adesão interempresariais e as cláusulas de exclusão e limitação do dever de indenizar	347
4.3.5	A Vantagem Econômica como Justificativa da Existência das Cláusulas de Exclusão e Limitação do Dever de Indenizar no Contexto dos Contratos de Adesão	360
4.3.6	Uma Proposta para a Controvérsia: Um Diálogo Entre o Código Civil de 2002 e a Lei de Arbitragem (Lei 9.307/1996).....	367
4.3.7	O Projeto do Novo Código Comercial Brasileiro e as Cláusulas de Limitação e de Exoneração da Obrigação de Indenizar no Âmbito dos Contratos de Adesão	375
5	CONCLUSÃO	381
	REFERÊNCIAS	387
	ÍNDICE REMISSIVO	411